



Oznaczenie postępowania ZZ-ZP.26.28.19.KS

L.dz. 2966.....

Warszawa, dnia 18.07.2019 r.

Moje Bambino Sp. z o.o. Sp. k.
ul. Graniczna 46
93-428 Łódź

Z A W I A D O M I E N I E **o unieważnieniu postępowania**

Dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie zamówienia z wolnej ręki, którego przedmiotem jest Dostawa wyposażenia dydaktycznego do żłobka przy ul. Łaguny oraz do żłobka przy ul. Cynamonowej na potrzeby projektu pn. "Żłobki na start" współfinansowanego z Europejskiego Funduszu Społecznego w ramach Programu Operacyjnego Województwa Mazowieckiego na lata 2014 – 2020.

Zespół Żłobków m.st. Warszawy z siedzibą w Warszawie przy ul. Belgijskiej 4 działając na podstawie 93 ust. 1 pkt 7 ustawy z dnia 29.01.2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2018 r. poz. 1986), który stanowi, iż: „Zamawiający unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia, jeżeli: postępowanie obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego” w związku z art. 72 § 1 ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. Kodeks cywilny (t.j. Dz. U. z 2019 r. poz. 1145), który stanowi iż: „Jeżeli strony prowadzą negocjacje w celu zawarcia oznaczonej umowy, umowa zostaje zawarta, gdy strony dojdą do porozumienia co do wszystkich jej postanowień, które były przedmiotem negocjacji” informuje, iż unieważnił przedmiotowe postępowanie.

Zamawiający w dniu 10.07.2019 r. wszczął przedmiotowe postępowanie kierując do Wykonawcy:

Moje Bambino Sp. z o.o. Sp. k.
ul. Graniczna 46
93-428 Łódź

zaproszenie do negocjacji na podstawie art. 67 ust. 1 pkt 4 PZP.

Termin negocjacji (przesłania oferty) został wskazany w zaproszeniu do negocjacji na dzień 16.07.2019 r. Wykonawca w dniu 15.07.2019 r. zwrócił się do Zamawiającego z prośbą o przesunięcie terminu negocjacji oraz złożenia dokumentów na 18.07.2019 r. Zamawiający przychylił się do wniosku Wykonawcy i wyznaczył nowy termin złożenia dokumentów na dzień wskazany we wniosku.

Do upływu w/w terminu Wykonawca Moje Bambino Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością Spółka komandytowa przedstawił:

- a) formularz ofertowy
- b) opis przedmiotu zamówienia:
 - Część nr 1 Załącznik nr 3.1.A – kalkulacja cenowa
 - Część nr 2 Załącznik nr 3.2.A – kalkulacja cenowa
- c) oświadczenie – wstępne potwierdzenie, że wykonawca nie podlega wykluczeniu oraz spełnia warunki udziału w postępowaniu – załącznik nr 2a oraz 2b do zaproszenia
- d) opisy zaofertowanych artykułów – **do wszystkich pozycjach kalkulacji cenowej zał. 3.1.A lub zał. 3.2.A do zaproszenia.**

Zamawiający zgodnie z pkt 5.5 Zaproszenia do negocjacji w celu potwierdzenia okoliczności o których mowa w art. 25 ust. 1 pkt 2 ustawy PZP (spełnianie przez oferowane dostawy wymagań określonych przez Zamawiającego) żądał przedstawienia: opisy, fotografie lub inne podobne materiały (np. karty katalogowe), których autentyczność musi zostać poświadczona przez Wykonawcę na żądanie Zamawiającego – z dokumentu ma wynikać wprost spełnienie przez oferowane wyposażenie / artykuł wymagań określonych przez Zamawiającego w opisie pozycji zamawianego wyposażenia / artykułu: tj. informacje dot. rozmiarów, kolorystyki, rodzaju materiału z którego artykuł

jest wykonany oraz inne cechy/właściwości artykułu określone w opisie przedmiotu zamówienia, jak również nazwa producenta lub nr katalogowy – do zaofertowanego przez Wykonawcę wyposażenia / artykułu: we wszystkich pozycjach kalkulacji cenowej zał. 3.1.A lub zał. 3.2.A do zaproszenia.

Po weryfikacji oferty Zamawiający stwierdził, iż informacje zawarte w złożonych dokumentach nie potwierdzają spełnienia przez oferowane artykuły wymagań określonych w opisie przedmiotu zamówienia przez Zamawiającego, w następującym zakresie:

- dla części nr 1:
 - poz. 13 - brak informacji o wysokości ławeczki
 - poz. 29 - wymiary nie mieszczą się w dopuszczalnym zakresie równoważności (+/- 20%)
 - poz. 95 - brak informacji o wygrywaniu melodii przez produkt
 - poz. 100 - brak informacji o wymiarach
 - poz. 110 - wymiary nie mieszczą się w dopuszczalnym zakresie równoważności (+/- 20%)
 - poz. 116 - brak informacji o wymiarach

- dla części nr 2:
 - poz. 11 kart katalogowych - brak informacji o wysokości ławeczki
 - poz. 27 kart katalogowych - wymiary nie mieszczą się w dopuszczalnym zakresie równoważności (+/- 20%)
 - poz. 99 kart katalogowych - brak informacji o wygrywaniu melodii przez produkt
 - poz. 110 kart katalogowych - wymiary nie mieszczą się w dopuszczalnym zakresie równoważności (+/- 20%)

Wykonawca poinformował Zamawiającego, iż nie będzie w stanie przedstawić innych niż wskazane powyżej artykułów spełniających wymagania określone w opisie zamówienia.

Zamawiający odstąpił zatem od wezwania Wykonawcy do ponownego złożenia dokumentów w związku z niespełnieniem przez w/w artykuły wymagań określonych w opisie zamówienia.

Uwzględniając powyższe, nie jest możliwe uzgodnienie warunków realizacji zamówienia i prowadzenie z Wykonawcą negocjacji w tym zakresie, a zatem spełnione zostały przesłanki opisane w art. 72 § 1 Kodeksu cywilnego.

Ponadto należy zauważyć, że stosowanie art. 93 ust. 1 ustawy PZP nie zostało wyłączone w stosunku do trybu zamówienia z wolnej ręki. Do unieważnienia postępowania prowadzonego w tym trybie Krajowa Izba Odwoławcza odniosła się w wyroku z 13.01.2012 r., KIO 2808/11, w którym stwierdziła, że: „Żadna z przesłanek unieważnienia postępowania określonych w art. 93 ust. 1 zdaje się nie odnosić do postępowania prowadzonego w trybie zamówienia z wolnej ręki. (...) Podkreślenia wymaga, iż zamawiający zawsze, gdy nie będzie chciał udzielić zamówienia wykonawcy, którego zaprosił do negocjacji, uprawniony jest do stwierdzenia, iż warunki przyszłej umowy proponowane przez wykonawcę mu nie odpowiadają, co skutkować będzie nie zawarciem umowy. Zatem uprawnionym wydaje się być pogląd, iż wprowadzenie przez ustawodawcę katalogu przesłanek unieważnienia postępowania nieprzystających do postępowania prowadzonego w trybie zamówienia z wolnej ręki, oznacza, iż instytucja unieważnienia postępowania (ewentualnie z wyłączeniem art. 93 ust. 1 pkt 7 p.z.p.) nie znajduje zastosowania do postępowania prowadzonego w trybie zamówienia z wolnej ręki. Zamawiający zatem zawsze jest uprawniony do zakończenia postępowania poprzez odstąpienie od negocjacji (nieuzgodnienie warunków przyszłej umowy). Decyzja taka może być podjęta aż do zatwierdzenia wyników postępowania przez kierownika zamawiającego, a nawet później, bowiem, jak wynika z art. 68 ust. 2 p.z.p. najpóźniej wraz z zawarciem umowy w sprawie zamówienia publicznego wykonawca składa oświadczenie o spełnieniu warunków udziału w postępowaniu, a jeżeli wartość zamówienia jest równa lub przekracza kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 p.z.p., również dokumenty potwierdzające spełnianie tych warunków”.

Z tych względów Zamawiający postanowił jak na wstępie.

SAMOISTNY REFERENT
K. ZAMÓWIENI PUBLICZNYCH

Karolina Słyszewska

WICEDYREKTOR
ZESPOŁU ZŁÓBKÓW
m. st. WARSZAWY
Radosław Ronikowski